29

IESVS, MARIA, IOSEPH.

POR EL ILVSTRISSIMO SEÑOR OBISPO DE HVESCA.

SECVNDA MANVS, Y SATISFACION A VNA DVDA.

1 CONSISTE pues la duda, que ha sido servido el Consejo de comunicar en lo q̃ dize *Teodoro Amydenio, tract. mod. de stylo Datariæ, lib. 1. cap. 5. quæst. 3. ex num. 57. & seqq. Quod litteræ Apostolicæ per vnicam tantum sententiã iustificatæ habent executionem paratam*: Para cuya comprobacion refiere dos decisiones de Rota, dando a entender que no son menester tres sentencias conformes, para que puedan llevarse a execucion debida las letras Apostolicas.

2 Pero esta proposicion tan general, que ha sido el assumpto de nuestra disputa, y cuya averiguacion se discurre desde el *num. 37. de mi Alegacion, hasta el 56.* tiene cabalissimo reparo, si se atiende a la inteligencia de los terminos en que habla *Amydenio*: Pues suponiendo, que no es en los de pensiones condicionales con la clausula *dummodo* (que es nuestro caso) sino en terminos sencillos de gracia pura, ò provision de algun Beneficio sin condicion, con sola vna simple narrativa, no se opone al intẽto, pues es verdad, quod hac tali narrativa iustificata, sine vlla retardatione proceditur ad executionem litterarum, como con estas palabras lo tengo

fun-

[fu]ndado *en mi Aleg. n.* 49. respondiendo *a la dec.* 991 *de* [P]*eña*, que se alegava por esta consideracion en contrario.

3 Y supuesto q̄ de nuevo se insiste por el Consejo en el examen deste punto, mirandolo con la madurez, que requiere, y tiene acostumbrada, se ha de ver con demonstracion evidente esta verdad. Disputa pues *Amydenio* la question desde el n. 54. *An videlicet post factam citationem possessori, & decretum de in mitendo factum ad favorem provisi; appellatio per possessorem, siue contradictorem interposita ipsam in misionem suspendat*, para cuya resolucion: dize, que se ha de advertir de lo que tiene ya fundado, que no qualquier decreto de vn mero executor, excluye la apelacion en lo suspensivo, como è contrario, no todo decreto de executor mixto la admite. Y tambien que ay mucha diferencia entre posseedor, y contradictor legitimo; porque puede darse legitimo contradictor, el qual no sea posseedor, de vno, y otro, trata exactissimamente en los numeros siguientes.

4 Y hablando del Posseedor entra assentando la proposicion referida por regla, diziendo: *Regula est quod litteræ Apostolicæ, quando sunt iustificatæ habeāt executionē paratam Mohed. dec.* 13. *vt litependente, & alias fuit sæpissimè resolutum in Rota, quarum resolutionum adducemus, aliqua exempla, ex quibus liquebit quomodo conclusio ista sit intelligenda. Prima sit in causa Elven. Beneficij S. Salvatoris prima Novembris* 1602. *coram Penna*, transcrive la substancia desta decision, la qual se halla con la misma Rubrica en las Recolectas, por el Señor Obispo de Barbastro *tom.* 2. *dec.* 991. referida *en mi Aleg. n.* 49.

5 Los terminos desta decision se reduzen, a que aviendo vacado por muerte de tal Manuel, vbi Beneficio de S. Salvador de aquella Ciudad, fue proveìdo en èl Alphonso Mexia, con narrativa de aver vacado en el mes de Febrero, de estar ordenado de Sacerdote, hallarse agente de negocios por el Reyno de Portugal, en la Curia Romana, Maestro en Sagrada Theologia, y que los frutos, y proventos de aquel no excedian de cien ducados de Camera. Pero afirmando Pedro

Go-

Gomez aver sido proveydo, y collado en este Beneficio por el Ordinario Elvense: Dicho Alphonso Mexia, presentadas sus letras Apostolicas ante el Auditor de la Camera, cuyo executor estava nombrado, obtenido monitorio, intimado aquel, examinados testigos, sobre la justificacion de su gracia, observados los terminos substanciales, y citado Procurador de Gomez, obtuvo sentencia en favor, declarâdo *litteras Apostolicas esse exequendas, cum oportuno mãdato, & decreto de capienda eiusdem beneficij possessione.*

6 Con lo qual aviendo interpuesto Gomez apelacion, y sacado comission para la Rota, con la clausula. *Parito litteris Apostolicis Arbitrio Rotæ*, se dudò en esta decision si tenia lugar el arbitrio, y aviendose informado por entrambas partes se juzgò, *ei non fuisse locum ad impediendam executionem earundem litterarum.* Con motivo *cum enim clausula arbitrio regulariter intelligatur provt de iure,* Bart. &c. *& de iure litteræ Apostolicæ, quando sunt iustificatæ habeant executionem paratam* Mohedan. &c. *& in hoc casu dom. Alphonsus eas iustificasset, consequens erat vt pro earum retardatione non esset locus arbitrio.*

7 El segundo exemplar que propone *Amydenio* (del qual dize, *secunda decisio sit in causa Fanen. Benef. 28. Iunij 1624. Coram R. P. D. Vbaldo*) es desta especie. Mateo, fue proveido por su Santidad de cierto Beneficio de Patronado de legos, por muerte del vltimo posseedor, in Curia, con derogacion especial del derecho de Patronado, in totũ, atẽta dicta vacatione apud Sedẽ, obtuvo del Auditor de la Camera, mandato de inmision, y sentencia declaratoria contra Geronimo, presentado in partibus por los Patronos, y puesta la causa en grado de apelacion en la Rota, con la clausula *Parito litteris arbitrio Rotæ*, se dudò si avia lugar al arbitrio, y resolviendo por negativa, se motivò lo mismo: *Quia clarum est litteras Apostolicas habere executionem paratam, dum tamen fuerint iustificatæ.*

8 En estos terminos, son inumerables las decisiones,

que se pueden coarcebar demas de las que en ellas mismas se refieren videatur, *Farinat. dec.* 45 .*n.*1. 192.*n.*1. 506. *n.* 2. 633. *n.* 1.*p. Recent.* & *p.* 2. *dec.* 605. *n.*2. 567. *n.* 1. 338. *n.*1. 699. *n.*1. 199. *n.*3. 338. *n.* 1. Como tambien en terminos de reservacion, pura de pension con simple narrativa, como dexè probado en *mi Alegacion n.* 48. & 49 con la *decis.* 1017. *de Seraphino.* Pero en terminos de reservacion condicional, no he visto alguna hasta aora con averlo mirado con cuydo, que resuelva de verse executar con sola vna sentencia, sin esperar tres conformes.

9 Y para que se vea, que en causas beneficiales (que es el punto en que habla *Amydenio*; y con lo qual se me arguye contra el caso presente de pensiones) y provision hecha sub conditione, por su Santidad, è impuesta a lo substancial de la gracia, con la misma autoridad, y privilegio de letras Apostolicas, procede lo contrario, y deve suspenderse la apelacion, hasta que la sentencia passe en juzgado, ò se conformen tres sentencias en vna. Debet revocari inmemoriam, lo que fundè con puntualidad *nost. alleg. n.* 52. a donde queda expendida la *dec.* 634. *apud Posthium*, en la qual resolviendo la duda, dize: *Nec dicatur gratia, iam fuisse iustificata per sentẽtiam latam ad favorem, ipsius Verzoni super executione suarum litterarum, quia stantibus præsentibus clausulis in forma dignum, & verificato prius iure patronatus, dicta sententia fuit appellabilis, vt de clausula in forma dignũ, Seraphin. dec.* 817. *n.* 1. *dic. & de clausula verificato, prius iure patronatus fuit dictum in d. Lucana, &c. Cumque à dicta sententia iam fuerit appellatum, dici non potest quod gratia per eam fuerit iustificata, appellatio suspendit sententiam, & eius effectum, & omnia remanent in eodem statu, quo de tempore latæ sententiæ existebant.*

10 Lo mismo prueba la *dec.* 1389. *apud eũd. Pennã* de qua nos *n.* 53. a donde se hizo la gracia con la condicional, *verificato prius iure patronatus ex dotatione, fundatione, & Vocato Nicolao, & dummodo Patronorum consensus accederet*; en cuyo caso se admite la apelacion, quoad vtrumque

que

que effectum à mandato de manutendo, *vt probat Penna*
n. 4. sin embargo del privilegio tan executivo de las letras Apostolicas, y del articulo tan privilegiado, como es el del de manutencion.

11 Optimè *Farinac. dec. 79. n. 1. part. 2. Recent.* q̃ es la decisiō 91. de Ludovisio, ibi: *Nā de attentatis nō videtur dubitandū, quia ordinarius Cremonen. nō erat merus, sed mixtus exequutor propter clausulam constito de iure Patrona-*
tus ex fundatione, & dotatione, & dūmodo alteri non sit
ius quæsitū, & cū narrativa, quod erat præsentatus, à me-
dietate Patronorū, & ab eius sentētia dabatur appellatio,
vt fuit dictū in illo Allevien. attentat 20. decēb. 1593. corā
D. Decano, & propter ea exequutio facta pendente ter-
mino ad appellandum est attentata Anton. Aug. dec. 3.
fuit dictum in vna Toletan. Capellaniæ coram Oradino 9.
Iulij 1567. & in caus. Toletan. Benef. 26. Iunij 1595. co-
ram Illustr. Blancheto.

12 D. Archiepiscop. Tarraconens. *Don Franc. de Ro-*
xas dec. 346. n. 12. & 3. ibi: *Possessionem Th. Dom. esse*
attentatam, indeque sequestrandam, vti cœptam post ap-
pellationem interpositam à Lammeto, licèt à iudicè reyec-
tam, cum tamen admittenda veniret, quo circa omnia pos-
tea gesta fuerunt reputata attentata iuxt. Theoricā text.
in cap. non solum de Appellat. in 6. Rota dec. 32. n. 2. p. 1.
Recent. & p. 3. dec. 488. n. 5. cum concord. QVAMVIS VERSEMVR IN IVDICIO EXECVTIVO LITTERARVM APOSTOLICARVM, DVM ETIAM IN TALI IVDICIO APPELLATIO CONCEDITVR, QVANDO EXEQVVTOR ERAT MIXTVS Coccin. dec. 146. n. 1. p. 5. Recent.
dec. 538. n. 10. Mixtum exequutorem fuisse de promptum
fuit, tam ex clausula verificato iure Patronatus ex fun-
datione. Add. ad Gregor. XV. dec. 413. n. 4. Quam etiam
ex clausula dummodo non sit à alteri. ius quæsitum Greg.
XV. dec. 61. n. 2. Add. ad eund. dec. 413. n. 4.

13 De lo dicho ſe infiere la diferēcia q̃ ay, entre el Decreto de Inmitēdo, con q̃ ſe dà por juſtificada la narrativa ſimple de vna gracia pura, y la ſentencia, con que ſe juſtifica la condicion impueſta a lo ſubſtancial de la gracia: Pues en el primer caſo convenimos con *Amydenio*, que la apelacion no ſuſpende: Pero en el ſegundo, que es el nueſtro, no ſe podrà negar vn efecto tan privilegiado, que le perteneze por la naturaleza del Iuizio, y del modo de proceder en la cauſa: Pues elevandoſe el executor a la esfera de Iuez por la calidad de mixto, deve deferir a la apelacion en entrambos efectos.

14 Ni ſe puede dezir contra eſto, que todas las gracias Apoſtolicas, tienen en ſi virtual, y tacitamente embevida condicion, veluti: *Si ita eſt, vel ſi preces veritate nitantur*; y que deviendoſe hazer taciti, & expreſsi idem iudicium, parece, que lo q̃ ſe reſuelve de las puras, cum conditione tacita, deve entenderſe de las condicionales ſub conditione expreſa; porque ſe reſponde, que para que ſe vea la mucha diferencia, que ay entre vnas, y otras en el modo de la execucion, ſe ha de conſiderar la que tienen en el cõſtitutivo de ſu ſer, y en el modo de juſtificarſe.

15 Porque en quanto a lo primero, ſiendo tacita la cõdicion, y pura la reſerva, el conſentimiento del titular relieva al penſioniſta de la juſtificacion: lo qual no procede quando es condicional la reſerva, con expreſa clauſula, *dummodo tertiam partem*; porque en eſte caſo primitus, & ante omnia, no obſtante el conſentimiento, deve verificarla, *optimè Beltram. ad deciſ. 57. Alexandr. Ludoviſij num. 12. & ſeqq.* ibi: *Declara hoc procedere: quando reſervatio penſionis eſt pura, ſecus ſi eſt conditionalis continens clauſulam dummodo centum, quia tunc etiam contra conſentientem eſt neceſſaria iuſtificatio Rota pœnes Seraph. &c.* refiere algunas deciſiones, y và al reparo numero 14. diziendo: *Notandum tamen eſt, quoad iſtum effectum, non dicitur reddere penſionem conditionalem clauſula* ſi ita eſt, & ſi preces veritate nitantur, *& ſimilia, ſed ſolum vbi adeſt clauſula* dummo-

do

do centũ, seu mille, *ita Rota decis. 519. numero 4. part. 2. in recent.*

16 Cuyas palabras distinguen con harta formalidad esta diferencia, diziendo assi: *Quia dom. intellexerunt quando gratia continet expressam condititionem, vt si dictum sit* dummodo medietatem fructuum non excedat, vel dummodo remaneant centum pro Rectore, *ex quo tũc intentio pẽsionarij fundatur in dispositione conditionali, & qualificata, quæ non relevatur ex consensu titularis posito, sub eadem conditione; secus autem in conditione tacita, & virtuali, quæ inest in qualibet gratia;* si ita est, vel si preces veritate nitantur, *cum per eam effectus puræ dispositionis non impediatur, l. si itæ expressim cum gloss. ff. de cond. & demonstr.* ET VBI AGITVR AD NVLLITATEM ACTVS PROPTER MEDIVM IMPEDIENS ILLIVS PRODVCTIONEM AD ESSE, NON EST PAR VIRTVS TACITI, ET EXPRESSI, *vt dicit Bald. in l. elleganter, §. si quis, ff. de condit. in deb. & sequitur, Dec. in reg. expressa, nocent num. 2.*

17 Es bien puntual *Loter. de re benef. lib. 1. cap. 38. n. 45. & seqq.* ibi: *Conditio namque in se rapit, ac in propriam naturam cõvertit consensum titularis, qui propterea quãvis cesante conditione suffitiat pro iustificatione, & consequtiva liquidatione gratiæ, vt de clausula,* vt asseris *relata ad ipsum pensionarium pronuntiavit, Rota decis. 518. ex num. 1. & per tot. part. 2. in recent. tamen hoc casu secus est, veluti fundatus super dispositione conditionali, l. si quis sub conditione, ff. si quis ommiss. caus. testam. & firmarunt, DD. in vna Salamant. pensionis 26. Martij 1593. coram Gipsio, Garc. de benef. 1. part. cap. 5. nu. 464. & d. Beltram. ad præcitat, Gregorij decis. 58. n. 12.*

18 En quanto a lo segundo del modo de justificarse, es tambien notable la diferencia, porque en la condicional expressa, debet gratia, & eius conditio, *plenè & concludenter* pro-

probari Posth.*d.decis.643.n.30.Bur at.decis.178.nu.1.to.1.* ibi: *Non enim videbatur satisfactum, Concil. Trident. minusque clausulæ appositæ in gratia Apostolica Marcelli; videlicet verificato prius, quod dicta Capella esset de iure Patronatus ex dotatione, vel fundatione, QVÆ REQVIRIT VERAS, ET CONCLVDENTES PROBATIONES, vt tenuit Rota in Salernitana Rectoriæ, 22. Maij 1591. coram bon.memb. Cardin. Pamphil.* Y en terminos de pensiones, con la clausula *dummodo*, Beltram. *ad Ludovis. decis. 245. num. 11.* Gart. *de Benef. part. 1. cap. 5. num. 473.* ibi: *Et probatio dictæ conditionis, quod tantã partẽ non excedunt DEBET ESSE CONCLVDENS, ET PLENA,* Loter. *lib. 1. quæst. 43. num. 3. &* 4. Paris. *de resignat. benef. lib. 2. quæst. 2. num. 25.* Gigas *de pensionib. quæst. 89. num. 10.* Salgad. *dereg. protect. part. 3. cap. 3. num. 65.*

19 Y en la condicional tacita, basta el que se pruebe semiplenamente, *Penna ead. decis. 991. num. 7.* ibi: *Nam pro iustificatione narratorum in gratia sæpæ definitum est SVFFICERE SEMIPLENAM PROBATIONEM, & signanter in caus. Concchen. die 25. Maij 1592. coram D. meo Seraphino* (que es la 989. nu. 2.) apud eund. *& in caus. Hispalens. portionis die 18. Martij 1596. coram D. Cardinal. Blanchet.* idem Penna *decis. 509. nu. 4. & decis. 572. Maximè cum ageretur ad effectum iustificãdæ narrativæ, QVO CASSV SEMIPLENA PROBATIO CENSETVR IDONEA, ET TESTES DE PVBLICA VOCE, ET FAMA, tom. 1.* Verall. *decis. 277. par. 1.* Costa *decis. 198.* Grass. *decis. 91. & decis. 43. n. 3.*

20 Diò la razon desta diferencia la misma *Rota apud Farinat. in recent* 2. *part. decis. 296. num. 1.* alli: *Cum narratiua alia sit absolutè causa concessionis, quæ propterea debet plenè, & concludenter probari; alia verò non sit absolutè causa concessionis, sed simplex narrativa, quæ est pars gra-*

gratiæ, & ideo debet probari, sed sufficit, si semeplene proүetur iuxta distinctionem factam in causa Mersicana beneficiorum 10. Iunij 1577. coram S. M. Clemente VIII.

21 Tambien en quanto a el modo de justificarse, tienen otra bien considerable diferencia, la qual consiste en que el Executor de la gracia pura, es mero, y extrajudicialmente se informa de la simple narrativa della, & statur eius assertioni, vt fuit decisum, *apud Puteum decis. 140. lib. 2.* ibi: *Vbi non adest clausula vocatis vocãdis, & nullus est contradictor, QVOD PROCEDITVR EXTRAIVDICIALITER, vt ponit Cardinal. cons. 63. in princ. & cons. 75. etiam in princ. Felin. in cap. fin. col. penuli. num. 36. in 2. quæst. de præsumpt. & de servit. allegat. lapi 61. Iason in l. admonendi, num. 233. de iure iur. & maximè vbi fuit onerata conscientia, & quod vbi executor PROCEDIT EXTRAIVDICIALITER CREDATVR SIBI DE PROCESSV, LICET NON APPAREAT, Cavaller. decis. 645. num. 2. & 3. Roxas dec. 203. num. 5.*

22 Pero en la condicional es mixto, & debet assummere partes Iudicis, formando juyzio, citando al interessado, y fulminando processo con la comparicion del contradictor legitimo, que viene a deducir sus excepciones, sin que se le pueda dar credito de otra manera a su assercion, *Ludovis. decis. 413. num. 1.* ibi: *Quia cum dictus Officialis esset mixtus executor, & Iudicis partes sustineret, NON EST ADHIBENDA FIDES EIVS ASSERTIONI, QVÆ EX ACTIS NON COMPROBATVR,* Rota apud recent. *decis. 52. num. 2. part. 2.* ibi: *Et quod ei demandabatur cognitio, super iure Patronatus, super devolutione, & super iure alteri quæsito, & ideo tenebatur assummere partes Iudicis, ET PROCEDERE CVM CAVSÆ COGNITIONE CITATO PETRO, cap. licèt Episcop. &c.*

23 De aqui nace el ser apelable en lo suspensivo la senten-

ten-

tencia, sin embargo del Privilegio, y reverencia que se deve a las Letras Apostolicas, como lo resolviò la *Rota apud* Farinat. *decis.* 516. *num.* 3. 711. *num.* 1. *part.* 1. *recent.* & *dec.* 52. *num.* 2. *decis.* 79. *num.* 1. *decis.* 179. *num.* 3. *decis.* 701. *num.* 3. *part.* 2. & *apud* Seraphin. *decis.* 817. & 1045. & 1471. Mātic. *decis.* 324. *num.* 3. Puteus *decis.* 202. *part.* 1. *divers.* Ludovis. *decis.* 69. *num.* 4. & *seqq.* & 91. *nu.* 3. & *ibi* Beltram. *num.* 11. & *decis.* 413. *num.* 1. & 2. & *ibi etiam* Beltram. *cũ copiosa allegatione*, Cavaller. *decis.* 2. *num.* 9. *decis.* 211. *nu.* 2. & 2. & 478. *num.* 5. & 6. Duran. *decis.* 198. *n.* 7. 8. & 9. 238. *num.* 6. *part.* 1. & *decis.* 254. *num.* 1. 414. *nu.* 2. 437. *nu.* 2 & 3. *part.* 2. Penna *decis.* 118. *num.* 3. 4. 5. 388. *num.* 12. 473. *num.* 3. 507. *num.* 7. *part.* 1. & *decis.* 893. *num.* 2. 1389. *nu.* 4. & 6. & 1595. *part.* 2. Burat. *decis.* 171. *num.* 2. & *ibi* Ferentil. *num.* 8. qui plures, & plura reffert dicendo: *Et ideò executor in ijs casibus tenetur assummere partes Iudicis, & ab eius sententia datur appellatio ad vtrumque effectum devolutivum, & suspensivum; adeo quod ordinariè procedendum est, & per tres conformes, & possessio interim cœpta est attentata.*

24 Argelo *de legitim contradictor. quæst.* 15. *num.* 198 ibi: *Limita verò ampliationem prædictam, vt non procedat quando litteræ Apostolicæ in se aliquid continerent, quod indicarent executorem mixtum omnino esse, tunc enim datur appellatio, & nō tenetur possessor ad verbũ huius mixti executoris suum ius derelinquere; exemplum si in litteris ad esset clausula vocatis vocandis, hæc enim indicat ordinariè procedendum, & dari appellationem; facit executorem de mero mixtum, ita vt teneatur assumere partes Iudicis, ad notat.* & *c.* son muchos los que refiere.

25 Quibus iungendi sunt *Staphil. de litter. Grat. tit. de nov. for. mandat. nu.* 3. *Scacc. de appellat. quæst.* 12. *limit.* 11. *Gonzalez ad regul.* 8. *in ad not. nul. lit.* & *attent. n.* 236. *Garcia de benef.* 6. *part. cap.* 2. §. 1. *ex nu.* 106. *vsque ad* 146.

26 Y si bien Amydenio arriba citado *n.* 57. intenta persua-

suadir contra Gonzalez, *glos.* 15. §. 1. *n.* 70. que en la clausula *vocatis vocandis* la comparicion del intrusso posseedor. No puede causar mudança en el modo de proceder, ni alterar la naturaleza de la clausula, obrando que el decreto de la justificacion tenga el efecto suspensivo, sino que aya de proceder judicial, y no extrajudicialmente, elevandose a la esfera de Iuez, y mandando citar a la parte, fundandose en la decision 558. *part.* 1. *recent.* que transcrive para su comprobacion, en aquellas palabras *Non obstat.*

27 Cō todo esso lo contrario tiene firmado la Rota antes y despues inumerables vezes, como se puede ver en tanto numero de decisiones, como refieren los Doctores, hablando comunmente del efecto de dicha clausula: y para que se vea el poco fundamento, que siempre ha hecho la Rota desta resolucion, son dignas de leerse las palabras del doctissimo *Oliverio Beltramino in annotat. ad dec.* 69. *Gregory XV. num.* 9. *litt. A* ad illa verba: *Quia executor litterarum erat mixtus propter clausulam vocatis vocandis*, hæc subiiũgit, *Seraphin. decis.* 1393. *Rota decis.* 386, *num.* 1. *&* *decis.* 525. *num.* 1. *part.* 2. *in recent. Garc. de benef. part.* 6. *cap.* 2. *nu.* 40. *& licèt re vera, Rota sæpissimè hanc opinionem tenuerit, quod scilicèt clausula vocatis vocandis faciat executorem mixtum, nihilominus coram Cardinali Sacrato in decis.* 558. *part.* 1. *in recent. optimis rationibus ostenditur clausulam istam non operari per necesse istum effectum, sed solum importare, quod Iudex non potest procedere extrajudicialiter, sed solum iudicialiter prævia causæ cognitione, & partis citatione, retento tamen iudicio executivo; sicut videmus in materia obligationis Cameralis, in qua executive proceditur citata tamen parte.* ☞ *In practica tamẽ esset difficile obtinere contra primam opinionem, sæpissimè à Rota firmatam, & quæ in hac decisione Canonizatur, & plures etiam alias decisiones, cumulat Marta de clausulis, par.* 1. *claus.* 169. lo mismo se responde à *Argelo*, que refiere dicha *dec.* 558. *intr. de adq. poss. q.* 19. *art.* 2. *n.* 7. *&* 8.

De-

28 Demas de quid quid sit, de la clausula *Vocatis vocãdis* (que son los terminos de la *decis*. 558. y de la inteligencia de *Amydenio*, que se le ha dado satisfacion ex abundãti, por no dexar escrupulo alguno a la duda) parece que respecto de la clausula condicional, impuesta a lo substancial de la gracia, procede lo fundado con tãto numero de decisiones, como quedan referidas en los numeros . Y que assi como tienen tan notables diferencias entre si las gracias Apostolicas puras, y las condicionales en el constitutiuo de su ser, y en el modo de justificarse, de necessidad han de tener la mas precisa en la execucion, teniendola las vnas privilegiadamẽte, post factum decretum, y no haziendose en las otras, sino despues de tres sentencias conformes, ò vna passada en cosa juzgada.

29 Y aunque es verdad, que contra esto se me arguyrà, diziendo, que estas teoricas en materias beneficiales, no son aplicables al caso que se disputa, y a la practica de la causa de Pensiones, en que nos hallamos; por ser la gracia destas tanto mas privilegiada, que qualesquiere otras letras Apostolicas, ob duplex vinculum; scilicèt eorum reverentiã, & alimentorum causam, y que se manifiesta esto con lo que respecto del modo de proceder en lo executivo enseñan *Marchesan. de comissionibus* 1.*part*.§.1. & 2.*tit. de commiss. appellet. in caus. pension. tom*.1.*pag*.487.*vsque ad* 587. Garcia *de benef. part*.1.*cap*.5.§.4.*per tot*. Marescot. *lib*.1.*var.cap*. 12. & 22. Loter. *de re benef. lib*.1.*cap*.38.*ex nu*.16. Salgad. *de reg. protect. part*.3.*cap*.3.*num*.27.84.85. & 86. Barbos. *de exigend. pension*.1.*par.cap*.7.*per tot*. Tondut. *de pension. quæst*.49. *per tot*. Suelv. *cons*.31.*num*.3.4. & 5. Todos los quales no aplicã dichas teoricas, que comunmente se admiten en los mixtos executores de otras gracias, sino que indistintamente resuelven por lo executivo de la sentencia, no obstante la apelacion.

30 Parece q̃ esta instancia tiene facil la respuesta suponiendo lo primero, que la causa de proponer estas teoricas, ha nacido

cido de la misma duda, pues arguyendome con el modo de proceder en gracias beneficiales, ha sido preciso distinguir los terminos dellas, y lo que và de diferencia entre puras, y condicionadas;con lo qual si para la instancia vale esse argumento,no se me ha de negar para la satisfacion; quia ad imparia non debent iudicari.

31 Vltra de que los Autores referidos, no prueban que las letras Apostolicas de pension condicional, tengan aparejada execucion,con sola vna sentencia? todos hablan,llegando a este punto de la reservacion pura,ò quasi possession exigendi,como probè *nostr. allegat. artic.2.* Immo lo contrario,parece que se manifestò con las doctrinas expēdidas,desde el numero 37. hasta el numero 52. *quibus addendus est Flores de Mena practicar lib.1.quæst.12.num.42.* qui punctim docet. *Præterea notandum est; quod si Rector onere pensionis gravatus,per longum tempus;puta per decennium pensionem non soluerit, & causas apparentes non solutionis allegaverit,debet audiri coram ordinario in prima instantia, & non potest procedere executive dictus Auditor Cameræ,nec contra eum datur commissio cum clausula,sine retardatione pensionis,ob præsumptionem,quæ est in eius favorem,* vt notat Gigas in d. tract. quæst. 85. num. 3. Gomez in d.compend. signaturæ in fine. *Tum etiam* ex eodem Gomezio,*si gratia pensionis aliquas qualitates, aut conditiones contineat,non potest executiue procedere, nisi verificatis dictis qualitatibus; etsi contradictorium iuditium, & viam ordinariam requirant, quia tunc Auditor tenetur assummere partes Iudicis,*ex Felin. in d. cap. fin.*remitendæ sunt ordinario in prima instantia, ex dec. nov. dicti cap.20.*

32 Lo mismo dize *Salgad.d.cap.3.ex nu.66.67.68.69* comprobando esta doctrina,y transcriviendola prucis litteris mutatis,con estas palabras: *Et ex Gomesio in compend. vtriusque signaturæ dicit Flores de Mena d.quæst. 12. nu. 42.Quod si gratia pensionis aliquas qualitates, aut condi-*

tiones contineat, non potest executive executor procedere, nisi prius verificatis præfatis qualitatibus, etsi contradictorium iudicium, & viam ordinariam requirant, quia tunc Auditor tenetur assummere partes Iudicis, ex Felin. in fin. de præsumpt. *remitendæ sunt ordinario in prima instantia ex dispositione Concilij Tridentin. vt pariter sit dicendum quando Rector onere pensionis gravatus per longum tempus, puta per decennium pensionem non solveret, & hac exceptione opposita causas apparentes non solutionis allegando (remmissa causa ordinario) non potest Auditor, & executor contra eum procedere via executiva, nec tunc commissio appellationis datur cum supradicta clausula sine retardatione solutionis pensionis, ob præsumptionem quæ viget in eius favorem,* vt notat Gigas d. quæst. 85. num. 2. & per Gomes. vbi prox. Flores de Mena num. 41. plures in proposito citat. Marchesan. de commiss. part. 1. cap. 14. & 2. n. 42. fol. 148. *& hac ratione vim facere sub executorem, in partibus non deferentem appellationi declaratum vidi.*

33 Y si bien ponderando esta doctrina en las primeras informaciones, fue servido el Consejo de oponer la poca cōsideracion que se devia hazer della: Por quanto, asi como no estava practicada, respecto de q̄ el executor remitiesse la averiguacion de la condicional al Iuez de la primera instancia, tampoco parece que devia tener fundamento, en quanto a q̄ aquella se huviesse de hazer, mediante vn processo ordinario: y aunque es verdad que Salgado la referia ad pedem litteræ, no la confirmava por cierta, ni quiso inferir della, que la sentencia sobre pension condicional aya de tener el efecto suspensivo, quando indistintamente lo tiene en tantos numeros negado.

34 Pero, aviendo de nuevo cargado la consideracion sobre ella misma, parece (salvando la censura de el Consejo) que la doctrina de *Flores de Mena* en todas sus partes tiene fundamento invencible, y que Salgado, no solo la tiene por cierta, sino que con su mucha autoridad la confirma:

firma: Pues en quanto a la primera, acerca de la remission de la causa al Ordinario, es bien digno de verse el mismo Autor al *cap. 4. num. 35.* hablando de dichos Executores, en que con singular distincion lo tiene fundado: Y porque se vea que en esto, q̃ es lo mas dudoso, lo està confirmando *Salgado*, pondrè aqui sus palabras, que transcriviendo a *Mena* en dicho numero, darà por entrambos satisfacion a la instancia.

35 Es en lo de *Retent. Bullar. 2. part. cap. 34. num. 82.* ibi: *Ita pariter in Hispania ex observatione Concilij Tridentini, nequit executor vltra merum factum executionis cognoscere, sed vbi via ordinaria requiritur, cognitio ordinario remmititur,* vt probat Flores de Mena practic. quæst. lib. 1. quæst. 4. num. 35. in hæc: *In Hispania tamen licet habeant causarum cognitionem, & posint assummere partes Iudicis, & ita Praxis observet, tamen intelligo in quantũ idest necessarium ad exequendam gratiam, vel suspendendam eius executionem, non tamen ad cognoscendum ordinariè, & integrè de iuribus partium, & proferendam sententiam diffinitivam, hoc enim solum Iudicibus Ordinarijs competit in prima instantia, secundum determinationẽ Sacrosancti Concilij Tridentini. Sess. 24. cap. 20. de Reformat. cuius protector est noster Rex Philippus, & eius Regale Consilium, quotidie se intromitit circa eius observationem.*

36 Prosigue *Salgado en los num. 83. y 84.* esplicando con singularidad y acierto dicha doctrina, y en el numer. 85. bolviendo por *Flores de Mena*, a quien impugna *Garcia*, dize lo siguiente: *Et licèt Nicolaus Garcia de benef. 6. par. cap. 2. num. 110. dicat quod executor gratiæ, vbi legitimus contradictor comparet, vel adest intrusus posit diffinitivè pronuntiare, post plures Doctores contra Flores de Mena vbi proximè à num. 35. 42. 44. & 59. & quæst. 12. à num. 9. & 17. dicentem non ipsum, sed ordinarium cogniturum declara, vt ipse Garcia, & ab eo citati rectè procedant de iure communi, at Flores de Mena d. locis aperte loquitur ma-*

tus noviori dispositione Concilij Tridentini in cap.20. &
rectè quidem, & cum certissimo iuris fundamento.

36 De lo dicho se convence la infalibilidad desta doctrina, en opinion de *Salgado*, pues aviendola defendido en la parte mas escrupulosa, que es en la remission del Ordinario, atestando ser esta la practica comun de España, y del Consejo Real de Castilla, en la via de fuerça, parece, que en los menos, acerca de que siendo condicional la reserva, y de verse en contradictorio juyzio de justificar, aya de ser en vn processo ordinario, de cuya sentencia la apelacion tenga entrambos efectos queda comprobada: Vltra de que no impugnandola Salgado, formiter, como deviera para entender, que sentia lo contrario; antes bien aviendola, no solo referido; sino copiado en todo (como se ha hecho demonstracion, con aver inserido todas sus palabras) parece que afirmò el mismo sentir de Flores de Mena, y lo tuvo por constante, haziendose mas evidente con la conclusion que las puso, diziẽdo: *Et hac ratione vim facere sub executorem in partibus non deferentem appellationi declaratum vidi*, que influyen en las dos partes de la doctrina, que dexo copiada.

37 Con lo qual se concluye, que deviendose aplicar las teoricas, que quedan referidas en los numeros antecedentes de las demas gracias Apostolicas a esta de pensiones; pues todas proceden ex visceribus iuris de vna manera, y no dandose mas razõ de diferencia, que la del privilegio duplicado, parece que no es bastante a mover en contrario, respecto de ellas, quando en estos terminos no se ha visto Autor que lo diga: y en aquellos procede el deverse deferir a la apelacion.

38 Ademas, que estamos mucho mas adelante, y fuera desta controversia, con averse procedido en esta causa via ordinaria, como presupuesta la relacion de el Hecho, lo tengo fundado en mi Alegacion *ex num.66. hasta el nu.85.* Y porque veo in dubium revocari de nuevo, si este processo ha sido ordinario, ò no; ex eo, que los tiempos han sido arbitra-

rios

rios al beneplacito de el Iuez intruso, y no fatales, y precisos se aumenta a lo dicho.

39 Que esta consideracion, conforme al derecho Canonico, no puede hazer fuerça, si bien se advierte; pues no se hallarà texto, ni Autor que regule los tiempos para vn processo ordinario; sino que en todos los Tribunales se han governado con el metodo y orden que les ha parecido, naciẽdo de aqui la variedad, q̄ ay en el modo de proceder, pues en vnos son mas cortos, y en otros mas dilatados, segun el estilo que tienen introducido, quedando siempre en el arbitrio de los Iuezes el diferir, ò abreviar los terminos, por ser dueños de ellos, como de la jurisdiccion que se exercita.

40 Con lo qual todos los Doctores, quando llegan a examinar la diferencia, que ay entre processo Sumario, y Ordinario, no se les ofrece el discurrir, si los tiempos que se han seguido han sido precisos, fatales, y conforme al estilo de el Tribunal de la causa, sino si en ella ha avido citacion, libelo, litiscontestacion, prueba, publicacion, interrogatorios, contradictorios, citacion ad audiendam sententiam, sentencia difinitiva in scriptis, ò con motivos, ex textu notabili *in cap. quoniam contra de probationibus*, & ibi Doctores in illis verbis: *Videlicèt citationes, dilationes, recusationes, exceptiones, petitiones, responsiones, interrogationes, confessiones, testium, depositiones, instrumentorum, productiones, interlocutiones, appellationes, renuntiationes, conclusiones, & cætera quæ occurrerint competenti ordine scribenda.*

41 Y assi se vè que Baldo, referido nostr. Allegat. nu. 71. para poderlo discernir, se propone por regla: *Nam plena cognitio est, vbi est Ordinis Iudiciary observantia personarum præsentia, & vtriusque partis probationem audiētia*, y Zach. *ad Galles. de form. instr. Cameral. quæst.* 11. *n.* 14. *& captum absque dubio dicitur agi via ordinaria, quando fuerũt servati termini substātiales, Rota in d. Medional. legati (quæ est apud Marchesan. de comis. p.* 1. §. 2. 1. *in ordin. fol. mihi* 827.) & apud eund. *Zach. decis.* 132. *n.* 4. y Maran-

ranta vidẽdus n.72.cõcluye con la Glossa, y Alexãdro: *Quia semper quando quis præsentat libellum videtur elligere viam ordinariam.*

42 De aquesta inteligencia tan juridica, nace la precaucion de *Covarrubias lib.1.var.cap.11.n.1.* en que en los instrumentos iliquidos no se pida pronunciacion, mediante libelo, ni el Iuez la haga: *Nam hæc pronuntiatio* (dize) *Necessaria non est, immo noceret expeditioni executionis, & forsam appellatione ab hac pronuntiatione proposita iudicium ipsum ex summario ☞ ordinaaium efficeret.* Luego no por otra cosa, sino porque el libelo, y la sentencia declaran el orden que se ha seguido.

43 Confirmase esto mismo con *Roderico Suarez*, a quien cita *Covar. in l. post remiudicat. in declararione legis Regni en la limit.*4.que dize: *Et non cures petere pronũtiationem super liquidatione, ne fortè ex hoc oriatur tela iudiciaria,* optimè Zachias *vbi proximè, quæst.35.nu.* 10. & 11.ibi: *Immo negotium liquidationis est quid diversum ab executivo, vt post Galles. &c. Non tamen est agitãdum seorsim à iudicio executivo, quia esset inutile, & ex summario efficeretur ordinarium iudicium.*

44 Pero para la presente consideracion, es aũ mas a propoposito lo que enseña el mismo *Roderic. ad l. post rem indicat. nctab.2.num.*6.el qual dize con autoridad de Alexandro. *Secundo adducit simile de confessione facta in iudicio, in qua si præcesit libellus, & litis contestatio, non habet executionem paratam donec feratur sententia; secus si facta est prædictis non præcedentibus*, vt dicit Gloss. & DD. in l. vnic.C. de confess. & Bart. in l.1.ff.eod. cum suis concordãt *& hoc habebis vnam limitationem singularem ad han legem, quod iuramentum iudiciale non habebit paratam executionem, SI PRÆCESSIT VIA ORDINARIA IN NEGOTIO ☞ PVTA LIBELLVS, ET LITIS CONTESTATIO, ET ALIA, QVIA TVNC EXPECTATVR SENTENTIA*

TIA, QVÆ TRANSEAT IN REM IVDICATAM: No parece que ſe puede hallar doctrina mas puntual, ni en mas apretados terminos, ſupueſto que *iuris iurandi religio maiorem auctoritatem habet, quam res iudicata, ad text. in l. 2. ff. de iur. iurand.* Y ſin embargo, pierde lo executivo, por averſe pedido en vn proceſſo ordinario, mediante libelo, conteſtacion, y ſentẽcia, para que ſe vea que lo privilegiado de las letras Apoſtolicas, no puede alterar la naturaleza del juyzio, q̃ ſe ha ſeguido de volũtad de las partes.

45 Es digno de verſe *Aug. Barboſ. voto deciſ. 32. lib. 2. num.* 15. ibi: *Et quidquid ſit: indubitabile eſt, appellationem huiuſmodi vtrumque effectum ſuſpenſivum, & devolutivum importare, quia intentatum fuit poſſeſſorium plenarium, & ordinarium, & proceſſum cum plenis probationibus tranſportatione Actorum, & cæteris quæ in huiuſmodi Ordinarijs Iudicijs intervenire ſolent*, iuxta not. per Sigiſmund. Scacc. de appell. quæſt. 17. limitat. 6. memb. 1. nu. 56. & 60. *& cum clauſula petens, &c. & alijs ſalutaribus quæ iudicium efficiunt ordinarium*, ex Ludovic. Poſth. d. tract. mandati de manutenend. Obſerv. 107. num. 7. *quo caſu ſubdit ipſe* Poſthius eod. tract. Obſer. 107. num. 77. *Quod quando fuit proceſſum tanquam in ordinario datur appellatio, quoad vtrumque effectum, & quod vbi de poſſeſſorio ordinario actum fuit appellatio à decreto de manutenendo habeat effectum ſuſpenſivum*, tenent Seraphin. deciſ. 1295. num. 3. *vbi dicit ita perpetuo fuiſſe per Rotam obſervatum*, Alexand. Trentacinq. variar. reſol. lib. 1. tit. de appellat. reſol. 14. num. 21. Stephan. Gratian. diſcep. forenſ. tom. 1. cap. 74. nu. 17.

46 Proſigue Barboſa al num. 17. probando que es apelable dicha ſentencia en aquella cauſa, no ſolo por aver obſervado los terminos de vn proceſſo ordinario, ſino por averſe pronunciado en ella con ſentencia difinitiva, y no por decreto, ſatisfaciendo a la inſtancia, que ſe nos haze con *Durã*, y otros de qua *noſtr. Alleg. num.* 75. *&* 76. y dando la razõ

de

de diferencia con mucho acierto: *In appellabilis est possessoria causa, quando in ea proceditur per decretum; secus verò quando per viam sententiæ diffinitivæ; vt in nostro casu, tunc namque intrat appellatio; ratio est quia quando per decretum datur manutentio; decretum illud nunquam trāsit in rem iudicatam; ita vt retractari non possit ab eodem Iudice; quod secus est quando proceditur per viam sententiæ diffinitivæ, qua data functus est officio suo, & illam nō potest revocare. Vnde nihil mirum, si ab ea detur appellatio*, ita Benintend. decis. 79. Ludovic. Posth. d. tract. mand, de manutenend. Obser. 106. num. 68. transcribe sus palabras, *de quibus nostr. Alleg. num.* 74. y refiere otros muchos Autores: pero para comprobacion desta razon de diferencia, est omnino videndus *Farinat. decis.* 183, *num.* 2. *par.* 2. *recent.* a donde en esta conformidad lo resolviò la Rota.

47 Es admirable para el caso la *decis.* 208. *de Burato* a donde en causa privilegiada de alimentos dudò la Sagr. Rota. *An dicta sententia esset exequenda, & negativè domini responderunt: illa enim est appellabilis, quia fuit via ordinaria Monitorij, & servatis servandis terminis substātialibus, petitum, & declaratum dictos hæredes teneri, & obligatos esse ad solutionē dictæ annuæ præstationis, ☞ quæ verba non faciunt iudicium executivum, sed ordinarium, & appellabile etiam in obligatione Camerali*, vt declaravit Rota in Cæsaneten. de Caciaguerris 9. Maij 1598. corā Peregrino, *ideoque videtur renuntiatum viæ executivæ, quatenus illa competisset*, ad text. in capit. vt qui duas de ellect. in 6. Coler. plures allegans de processf. executivo, par. 3. cap. 4. n. 35. & seqq. Rota, &c.

48 Prosigue al numero 4. con la instancia del privilegio, diziendo: *Nec obstat quod d. sententia lata fuerit pro Alimentario; ideoque non detur appellatio saltem suspensiva ex privilegio Alimentorum*, vt latè post alios Surd. de aliment. tit. 8. privil. 60. num. 5. *Quia immo contrarium est verius in proposito, tam respectu decursorum à die mortis, &c.*

& c. quam etiam decursorum, & decurrendorum à die litis contestatæ, quia fuerunt petita iure actionis, & non Iudicis officio, & c.

48 Y quãdo no se huviera procedido via ordinaria, como queda probado, sino sumariamente es materia sin disputa, que el decreto de *litteras esse iustificatas*, es apelable, como lo tengo fundado en mi Alegacion ex numero 56. vsque ad 66. con tanto numero de Doctores, y con la praxi inconcusa del Auditor de la Camera en nuestra materia de pensiones, referida por Tiber. Salustr. a lo qual se añade lo que el *señor Advogado Fiscal Don Ioseph Ozcariz y Velez* tiene fundado cõ tanto acierto en su *Appendix de 15. de Setiẽbre de 1652. por la revocaciõ de la firma Ne pendẽte del señor Obispo de Teruel*, que dize asi por nosotros en el principio:

49 *La execucion de las gracias Apostolicas, se practica, como la de los instrumentos, que tienen execucion aparejada*, cita gran numero de decisiones, y autoridades; y aviendoles dado duplicado el privilegio, y probado que se ha de proceder executivamẽte en la causa dellas, prosigue al folio 3. diziendo: *Y si bien en lo executivo de todas las gracias Apostolicas mutuan los Doctores las reglas de articulo executivo de los instrumentos, que tienen execucion aparejada; cõ especialidad en la execucion de las pensines, como se vè en Garcia, Salgado, Barbosa, y los que citan: De que se infiere, que la justificacion en las que tienen que justificar, corresponde a la liquidaciõ de los que son iliquidos, y como en estos es necessaria la liquidacion en la forma, que advierte* Don Ioseph Vela, tom. 1. disert. 24. à nu. 32. vsque ad 37. Carley. de Iudit. lib. 1. tit. 3. disp. 3. à nu. 40. vsque ad 47. *en la misma forma es necessaria la justificacion dellas*, docet Farin. infr. expendendus d. decis. 558. num. 4. *y como los instrumentos iliquidos tienen su execucion estando liquidados, asi las letras Apostolicas, estando justificadas:* ☞ *LVEGO LO QVE PROCEDA EN LA LIQVIDACION, RESPECTO DE LOS INSTRVMENTOS*

TOS, SE OBSERVARA EN LA IVSTIFICACION, RESPECTO DE LAS LETRAS APOSTOLICAS.

50 *En los instrumentos iliquidos, antes q̃ se mandẽ executar, no es necessario, que preceda examinacion, ni sentencia sobre la liquidacion, como lo enseña el doctissimo Covarr.* refiere el señor Fiscal sus palabras, cita à *Roderico, Suarez, Paz, Aviles, Galles. Parlador.* y expediendo la doctrina de *Carleval.* desde el num. 40. hasta el 45. que refiere ambas opiniones, copia el num. 44. en que las concilia con esta distincion, que yo tengo fundada, y su merced advierte, que es la segura. Prosigue consiguientemente, y aviendo citado a *Gaito*, y referido su doctrina, la confirma, diziendo: *Prueba esta sentencia la Rota, apud Farinat.* d. decis, 558. num. 3. & 4. part. 1. recent. *y la aplica en la justificacion de las letras Apostolicas,* transcribe sus palabras, y añade.

51 *En esta execucion de letras Apostolicas, se observò lo que en la liquidacion de los instrumentos, porque el articulo fue executivo, y el Iuez no pronuncio sobre la justificacion, sino que constandole della relaxo el mandato executiuo, en la forma que se advierte, sobre la liquidacion de los instrumentos, procediendo assi, dize Farinat. que no ay apelacion suspensiva, ibi:* Sed non ex inde sequitur, quod si materia est executiva, & Iudex nõ pronuntiet, sed relaxet mandatum executivum, sit locus appellationi ad effectum suspensivum. *Y en el numero 5. respondiẽdo a la instancia, que eran necessarias tres conformes, sobre la liquidacion, lo dize mas claro, ibi:* Possent salvari, quando executor ellegisset, provt potest profferre sententiam; nõ autem relaxare executionem, provt fuit factum in hoc casu: *Distincion que prueban Carleval, y todos los Doctores que siguen, la mas verdadera opinion con la misma; siguiendo a la Rota. apud Farinat. resuelve Argel.* de adquir. poss. quæst. 19. artic. 2. à num. 2. vsque ad 9. *tratando de la execucion de letras Apostolicas.* ☞ *Luego la practica de la exe-*

cu-

cucion de los instrumentos iliquidos, se observa en la justificacion de las letras Apostolicas, y no tendrà el Executor obligacion de pronũciar litteras fuisse iustificatas, sino abstenerse de hazer essa pronunciacion, por lo que queda dicho.

52 Aviendo probado, que en la justificacion de las letras Apostolicas, se procede en todo, como en la execuciõ de los instrumentos iliquidos: es muy del intento Don Ioseph Vela d.disert.24.num.35.ibi: *Id elleganter limitat ita dœmum procedere, nisi mandato de exequendo ante liquidationem decreto, & in discursu liquidatione facta SENTENTIAM PRONVNTIARET, A QVA EO PRÆTEXTV APPELLARETVR, quod liquidatio non præcesit executionis mandatum: Nec enim obid: revocanda est addictionis sententia, & realis executio eius virtute facta, cum interim saltem liquidatio emanaverit.*

53 Decide a nuestro favor en terminos de la firma *Ne pendente appellatione*, Cevall.de cognition. per viam viol.2.part.quæst.39.per tot. *Disputa si el Iuez Eclesiastico harà fuerça, executando la sentencia de liquidacion de instrumento publico, appellatione remota, propone los fundamentos de vna, y otra parte, desde el num. 1. hasta el 25. y resuelve assi:*

54 *In quare re profferam meam sententiam, quæ talis est, quod aut Iudex proffert sententiam interlocutoriam, super liquidatione fructum, vel conditionis, & tũc admittenda est appellatio ad vtrumque effectum, etsi non admittatur Iudex Ecclesiasticus faciet vim, & sic potest practicari hac vltima opinio, vel Iudex non proffert sententiam super liquidatione, sed factis probationibus decernit mandatum executorium pro quantitate liquidata, & tunc appellatio à tali mandato non suspendit executionem, nec Iudex facit vim exequendo appellatione remota, vt cõstat ex fundamentis primæ opinionis, quæ distinctio verissima est,*

&

& ita practicatur, & deducitur, ex d. decis. Petri Surdi n. 8. in fin. *ibi*: Sed postquam pronuntiatum est ea esse liquida, & sic in pronuntiatione consistit damnum, & tollitur vis ac potestas executionis, *vt etiam videtur sentire*, Paz vbi supr. 4. part. 1. to. cap. 1. n. 17. *ibi*: Caveat tamen actor, ne super tali liquidatione sententiam interlocutoriam pronuntiet : *& sic sentit, & denotat, quod in ista sententia consistit damnum, ex quo liquidatio non meretur executionem, & sic tam Iudex, quam Actor debent esse in hoc circunspecti, ne tollatur vis, & potestas exequtionis, cum ex declaratione depẽdeat an Iudex faciat vim, vel non exequendo appellatione remota.*

55 *Quod tene menti quia sæpè contingit de facto, tam in foro Ecclesiastico, quam in Seculari, tam in executione instrumenti non liquidi, quam in rei iudicatæ, in qua veniunt fructuũ in liquidationes, ab vtraq; parte per legitimas probationes, & ne tollatur vis executionis non debet sententia interloqutoria profferri super liquidatione; sed statim factis probationibus decernere mandatum exequtivum pro quantitate liquida, cuius exequtio non impeditur per appellationem.*

56 Hasta aqui son palabras del señor Advogado Fiscal; con quien conviene en todo la Alegacion de 27. de Mayo de 64. desde la parte 2. num, 85. hasta el 105. que escribiò su merced contra mi Parte, en la difinitiva, informando al intruso Iuez executor de la verdad desta doctrina, para que se abstuviesse de hazer semejante pronunciacion.

57 Y bolviendo al Appendix, fol. 19. concluye el señor Fiscal con la doctrina de *Argelo*, equiparando la justificacion destas gracias, y la de los instrumentos, con la practica de la *ley final*, *C. de edict. div. Adrian. toll.* confessando, que en qualquiera de los tres casos, aviendo pronunciamiento en forma, es apelable en lo suspensivo, y serian menester tres sẽtencias conformes, para que se vea la igualdad, con que corren en la justificacion, y en la execucion, y q̃ el privilegio dupli-

plicado de las gracias de pensiones, no tienen en esta parte mejorada su suerte, sino que corre igual fortuna con los demas, dize pues asi:

58 *Resulta tambien, que los articulos de la justificacion destas gracias, y los executivos de los instrumentos, q̃ tienen aparejada execucion, como dize* Argel. de adquirentione posseß.q.19.ar.1.n.1.*ibi:* Affirmativa sententia omni contentione ommissa est tenenda, quia litteræ Apostolicæ ob reverentiam, quæ illis debetur habent exequtionem paratam, atq; in illis proceditur ad instar beneficij legis nostræ, & *passim en los lugares que citan* Garcia, y Salgado, *se goviernan por la* ley fin.C.de edict.div.Adr.toll. *Las que son puras, y sin cõdicion, se executan sin dilacion alguna, como los instrumentos, que no tienen condicion, ni que liquidar; las condicionales, è iliquidas, no dexan de ser executivas, y como en los instrumentos se pide el mãdato executivo, y antes de la ultima sentencia, ò mandato de la real execucion, incidentemente se liquida, y sin pronunciar sobre la liquidacion se executa; ASSI EN LAS GRACIAS APOSTOLICAS, SIENDO LA MATERIA EXECUTIVA, como puntualmente lo dixo la Rota, referida apud* Farinat.d.decis.558.n.4.y Salgado el Achiles de la parte coutraria, d.2.p.de Retent.Bullar.cap.34.nu.106.referidos pag.13. *Advirtiendo en el num.5.de dicha decis.558. para que en todo sean conformes, QUE SI SE HUVIERA PRONUNCIADO SOBRE LA JUSTIFICACION, SERIAN NECESSARIAS TRES SENTENCIAS, COMO PRONUNCIANDO SOBRE LA LIQUIDACION DE LOS INSTRUMENTOS.*

59 Lo mismo buelve a repetir el señor Advogado Fiscal, en la respuesta que publicò en 16.de Octubre de 52.contra la satisfacion, que escribiò el señor Arcipreste Gallan a las dudas, diziendo en el fol.12.al num.31. *Se responde, que* Cēsio *en el lugar citado, y en la* dec.258.post tract. *prueba nuestra*

tra opinion; *PUES CONVENIMOS, EN QUE SI SE HA PRONUNCIADO SOBRE LA LIQUIDACION TIENE AMBOS EFECTOS, conforme a lo advertido en el Appendix, que es la opinion de Covarrub.* Para que se vea, que el mas grave patrocinio de los señores Pensionistas, es la mayor defensa de la justicia de mi Parte; y que assi como los instrumẽtos executivos, que tienen que liquidar, si sobre ello se pronuncia, pierden el privilegio, y son menester tres sentencias conformes, de la propia suerte las letras Apostolicas de pension, pues no ay razon de diferencia, que persuada lo contrario; como assi lo tiene tantas vezes repetido el señor Advogado Fiscal en sus Alegaciones.

58 Y por vltimo estàn en defensa de la justicia de mi Parte los exemplares que tengo referidos en los *num.* 91. 92. *y* 93. *de mi Alleg.* y sobre todos es sin disputa el de la *Firma Ne pendente*, que obtuvo votos conformes el Ilustrissimo señor Obispo de Teruel Don Diego de Chueca, cõtra el Padre Fray Rodrigo Palafox, confirmado ya en contradictorio juyzio; en cuya comparacion, parece que la que suplica el señor Obispo de Huesca, se halla con tanto mayores meritos; pues en aquella causa no se procediò via ordinaria, como en esta, sino executiva, no se pidiò sentencia sobre el cabimiẽto, ni se pronunciò en el articulo incidente de la liquidacion (nec interloqutoriè quidem) y aqui se ha hecho, mediante vna sentencia difinitiva, y està motivada. Hizo meritos aquel Executor de la quasi possessione exigendi (tal qual) del Padre Palafox (motivo que suele ser bastãte a denegar el efecto suspensivo, y a poner la clausula (*sine retardata solutione*) y en esta no la han tenido los señores Pensionistas, como consta de los mismos motivos. Y si en aquella se entendiò, que huvo nulidad por el defecto de jurisdiccion en el Iuez Executor; tambien la tiene esta insanable, con averse entrometido el Canonigo Tabuenca en la que tiene radicada por la preo-

cu-

cupacion el Doctor Gracia, Vicario General (que lo es aun) del Obispado de Barbastro, *vt latò calamo fuit demonstratum, art. 1. nostr. Allegat.* Con lo qual parece que de primo ad vltimum procede la concession del decreto.

60 Siendo pues dicho exemplar tan decisivo; no parece (Señor) que puede desmerecer mi Parte ver executoriado tābien el de su firma, con el pretexto de aver declarado la Signatura lo contrario en la comission que ha obtenido dicho señor Obispo de Teruel, mandando añadir la clausula *Sine retardata, & sine præiudicio legitimæ exequtionis*: Pues siēdo res inter alios acta, no puede perjudicar a mi Parte, vltra de que no ha sido en juyzio contradictorio, ni examinados los derechos de su justicia, y ha podido ser ad suggestionem partis, por medio de los ministros inferiores della, que en esto cometen gravissimos errores. Y vltimamente, que siendo tanto mayores los meritos desta apelacion que aquellos, supuesta vna nulidad tan notoria, y vn procedimiento ordinario tan llano, sin sombra de possession en los señores Pensionistas, parece que no procede la insercion de dicha clausula, por solo el privilegio de ser letras Apostolicas, como muy al intento de lo que passa en la Signatura, lo advierte *Amydenio, d. tract. de stylo datar. d. cap. 5. quæst. 3. n. fin.* ibi: *Liquet etiam ex supradictis, QVAM GRAVITER ERRENT II QVI SVFRAGIA FERVNT IN SIGNATVRA PRO EXECVTIONE LITTERARVM APOSTOLICARVM RESCRIBENDO CVM CLAVSVLA SINE PRÆIVDICIO EXECVTIONIS LITTERARVM APOSTOLICARVM, EO IPSO QVOD TRACTATVR DE LITTERIS APOSTOLICIS, NON DEGVSTATIS IVRIBVS PROVISIONIS; cum in dubio videatur æquius, & tutius totum hoc remiti Rotæ arbitrio: Dico errare eos qui hoc faciunt, non signaturam, cuius rescripta vt plurimum æquissima sunt, & si quid erroris vnquam irrepserit solent*

lent Patres admittere partes ad novam Audientiam, vt detectus error corrigatur. Ex quibus, &c. Salvo, &c. Zaragoça, y Setiembre 6. de 1665.

D. Iosef Sotomayor Vribe.